IESVS.

POR

DON LVIS CELIS de Cabrera, vezino de la ciudad de Seuilla.

CON

Don Iuan Luis Ponce de Leõ, y D. Eluira de Cordoua su muger, y cõsortes, acreedores a los bienes de don Iuan Ramirez de Guzman, Marques del Algaua.



LA pretension de don Luis de Cabrera, en el articulo que està visto este pleyto, es, que se declare estar libre, y no obligado a cumplir la mejora, y puja que hizo a los bienes del dicho Marques el año de 627. para hazer pago a sus acreedores; por cuya justificacion se deue reparar en el hecho que el año de 610. procediendo Bartolome Martinez Rubio con comission de la Chancilleria a la vẽta de los bienes libres del dicho Marques para pagar sus acreedores, sacò al almoneda, ofreciendo vender al mejor ponedor los bienes siguientes. Tres molinos, que llaman de S. Miguel,

ſan Iuã, y de la Peña, termino de la villa de Cabra. Dos batanes, que llaman de la rinconada, y de la peña, termino de la dicha villa. Dos hornos de pan, en la calle del Granadal, y calle las Parras. Dos huertas: la vna cerca de la hermita de ſan Sebaſtiã: y la otra junto al molino de ſan Miguel. Y vnas caſas en la calle del Granadal, cõ otra capilla de horno, todo ello en la dicha villa de Cabra. Y aſsimiſmo en el termino de la villa de Teba, vn ſitio para batan en el rio de Guadateba. Tres fanegas de tierra por bajo del molino de Vadobilla. Media fanega de tierra de huerta junto a la venta de la dicha villa. Y vnas caſas linde al cimeterio de la yglesia. Todos los quales dichos bienes los puſo de primera poſtura don Alonſo Gutierrez de Robles, pagador de las armadas, y fronteras en Malaga en 18U. ducados, pagados de contado, ò en 24U. ducados, impueſtos a cenſo.

2 ¶ Y deſpues el Marques dõ Luis Ramirez de Guzman hizo poſtura en todos los dichos bienes, expreſſandolos, como queda referido, en 18U100. ducados, pagados luego de contado, ò en 26U. ducados, con que dellos ſe le auian de bajar las cantidades de marauedis, porque pretẽdia ſer acreedor a los bienes del dicho Marques don Iuan Ramirez de Guzman. Y reſpeto de auerſe mandado por auto de 25 de Otubre del dicho año de 610. que don Iuan Lopez de Cabrera dieſſe mayor ponedor, en 30. de Iulio de 627. don Luis Celis de Cabrera, como hijo y heredero del dicho don Iuan, en cumplimiento del dicho auto, dixo, que pujaua y pujò la poſtura hecha por el dicho Marques don Luis Ramirez de Guzman 2U. ducados, con q̃ dexaua pueſtos los bienes en 28U. ducados. Eſta poſtura ſe conſintio por los acreedores, y en particular por doña Eluira de Cordoua. Y aunque ſe contradixo por el Marques, por autos de viſta y reuiſta ſe admitio, y ſe aſsigno el remate para 8. de Setiembre de 629.

3 ¶ Eſta aſsignacion de remate la contradixerõ deſpues en 4. y 6. de Setiẽbre del miſmo año de 29.

el

el dicho Marques del Algaua, y los albaceas de la Marquesa doña Ana de Cardona: y la dicha doña Eluira de Cordoua, pretendiendo, que los bienes valian mucho mas que los dichos 28U. ducados, y que se pregonassen por mayor, y por menor, respeto que se hallarian mas facilmente compradores diuididos los bienes, que no siēdo vno el comprador de todos ellos, y por auto se mandò asi, y que se pregonassen termino de 30. dias por mayor y menor, y para ello se despacharon prouisiones, con que no tuuo efeto el remate asignado para el dicho dia 8. de Setiembre.

4 ¶ Y en 5. de Abril de 633. doña Eluira de Cordoua pide que se le adjudique en pago de su credito por lo que justamente fuere apreciado el molino de san Miguel. Y Alonso Rodriguez de Frias administrador de los bienes de Estevan Lopez de Cabrera (a cuya instancia se hizo, y quien presentò la puja hecha por don Luis de Cabrera) pidio asimismo que se le adjudicassen dos molinos, y la dicha doña doña Eluira lo consintio, con q̄ no fuesse el molino de san Miguel que asi tenia eligido: y destos pedimientos se mandò dar traslado a los acreedores, y no parece auerlo contradicho. Y despues la dicha doña Eluira por otra peticion dize, que se aparta de la contradicion que hizo al remate de los dichos bienes el año de 629. y pide se proceda a el, con que se dio principio al litigio, y articulo que aora se ha de determinar con don Luis Celis de Cabrera, pretendiendo el susodicho, que doña Eluira de Cordoua no se puede valer de la dicha puja, por no auerla aceptado, y tenerla contradicha; y porque auiendo pedido que se le adjudicasse en pago de su credito el molino de S. Miguel, y no auer pedido en tanto discurso de tiempo el cū plimiento de la dicha puja, es visto auer renunciado qualquier derecho y accion que podia adquirir como tal acreedora, ni està obligado a cumplir lo prometido por la dicha puja: porque los bienes todos comprehendidos en la primera postura, y que

sacò

sacò al pregon el dicho Dotor Bartolome Martinez Rubio no estan en ser, y los que han quedado estan en diferente estado del que tenia el dicho año de 627. y auer mudado el tiempo su valor, y la estimacion de la moneda de bellon en que ofrecio pagar el precio. Todos los quales medios a que assi reduze su defensa don Luis de Cabrera, se justifican ex seqq.

5 ¶ En la venta y subhastacion que haze el juez de bienes del deudor para la paga de acreedores, el que propriamente vende es el mesmo deudor, cuyo hecho representa el juez por su oficio, y como tal queda obligado a la euiccion de los bienes vendidos, y a todo lo demas que viene en la venta por la naturaleza del contrato, *l. si ob causam*, & ibi Bart. Bald. & alij, *C. de euiction. l.* 1. *C. si in caus. iudic. pign. cautum sit, l. pignora, ff. de euiction. l. eleganter, ff. de pignor. action.* & pluribus adductis Tiraquel. *de retract. lignag.* §. 1 *glos.* 14 *num.* 13. ibi: *Quod fit à iudice rem ipsam adiudicãte creditori, vel alteri vltimo licitatori censetur fieri ab ipso debitore, qui primo sponte debitũ creauit*, Cassarte, *de gabell. cap.* 7 *num.* 54. & *cap.* 13. *n.* 21. Felician. *de censib.* 2. *p lib.* 1. *cap.* 3. *numer.* 4. Auend. *de censib. cap.* 108. *num.* 4. Rodrig. *de execution. c.* 6. *n.* 39. vers. *Secus esset*, Salgad. *de protect. Reg. p.* 4. *c.* 7. *n.* 167. sin que el acreedor a cuya paga se ordena la venta quede obligado a la euicciõ, ni a otra cosa alguna por recibir el precio, Anton. Fab. *decad.* 1. *error.* 10. *num.* 3. *Nam cum venditio, quæ fit auctoritate iudicis quasi nomine debitoris, vt creditori solutionem vrgenti satisfiat ab ipso debitore facta intelligatur, quandoquidem factum iudicis, est factum partis, l.* 1. & 2. *C. si in caus. iud. pign. capt. sit, apparet alium, quam debitorem de euictione teneri non posse, l. si ob causam* 13. *C. de euiction. nec enim auditum est alium de euictione teneri, quam qui ipse vendidit*, & notat Ioan. de C Kerij, *dissertation. iur. libro* 1. *dissertat.* 2. *num.* 7. *totum negocium ad alios omnino expectat nullam in eius partem veniente creditore, iudex quia venditioni præsidet, ipse cum debitore venditionis vice est: quapropter iudicis factum dicimus debitoris esse, & ad*

debi-

debitorem venditionis defensionem pertinere.

6 ¶ Y assi al acreedor por las posturas, venta, y remate no se adquiere acciõ ni derecho para compeler al comprador, a quien el juez vendio los bienes executados, que cumpla las condiciones del contrato, y pague el precio, Bart. *in l. á Diuo Pio, §. sed si emptor, ff. de re iudic. num. 1. Nota hic, quod ex vẽditione facta per executorem, nullam habet victor actionẽ:* & ibi Castrens. *quia victor contra illum emptorem, nullam habet actionem ad pretium cum ipse non vendiderit, sed executor,* & Ias num. 2. *Quando iudex vendidit pro executione sententiæ, tunc victori non competit actio contra emptorem ad pretium, quia ipse non vendidit, licet vẽditio sit facta ad eius vtilitatem, vt sibi satisfiat:* & post alios probat Gratian. *disceptat. forẽs. tom. 2. cap. 326. num. 3.* ni aun el proprio juez lo puede hazer de su oficio, vt patet ex litera textus, *sed si emptor, cui pignora sunt addita exequente iudice pretium non soluat, vtrũ aduersus emptorem porrigere manus debeant ijdem iudices, qui sententiam exequuntur videndum est, & non putò eos vltra procedere.* Y assi el remedio que puede tener el juez contra la rebeldia del comprador, lo notò Paul. Cast. ibidem: *Si emptor non soluat pretium aufertur sibi res, ac si venditio facta non fuisset, & alteri venditor, & pretium in causam iudicati conuertitur, non autem compellitur primus emptor ad solutionem pretij per captione bonorũ suorũ, & vẽditionẽ, quia esset processus in infinitũ, cũ idem posset cõtingere in hac vẽditione, quod in prima,* con q̃ D. Eluira de Cordoua se halla sin acciõ ni derecho, para que a su pedimiento pueda ser cõdenado don Luis de Cabrera a cumplir la paga de los 28U. ducados ofrecidos en su puja, pues el quasi contrato que alli se pudo celebrar fue con el Marques don Iuan Ramirez de Guzman, y el defensor de sus bienes, y no con los acreedores a cuya instancia se vendian, & sine actione nemo in iudicio experitur, neque alium cogere potest, *l. si pupilli, §. videamus, ff. de negoc. gest. l. quoties, §. si temporali, ff. de administrat. tutor.* & pluribus adductis Aug. Barbos. *axiom. iur. 9. num. 4.* & in tantum carentem actione

 posse

non posse agere, notat ipsemet August. Barb. infrà *n.5.* ex Bart. & alijs in *l. vbi pactum, C. de transaction.* vt iudex debet talem actorem repellere etiã parte non opponente, imo & illa consentiente, & si non repellat tenetur in syndicatu.

7 ¶ Y quando doña Eluira de Cordoua como tal acreedora pudiera adquirir por la dicha postura y puja alguna accion, o derecho contra dõ Luis de Cabrera, se hallaua excluyda de poderse valer della con auerla cõtradicho, y no acetado, cum ex actu impugnato non posit quis commodum percipere, *l. post legatum, ff. quib. vt indign.* Aym. Crauet. *de antiquit. p. 1. §. viso, de verbis enuntiatiuis, numero 55.* Gratian. *discept. forens. tom. 2. cap. 279. num. 35. & cap. 282. num. 33. & cap. 967. num. 28.* ad quod facit text. *in l. dispensatorem 62. ff. de solution.* ibi: *Nam sublata est negociorum gestorum actio, eo quod ratum non habui:* & probat Bald. *in l. si absentis, n. 1. C. si cert. petat.* ibi: *reprobando contractum, actio non oritur sibi ex eo.*

8 ¶ Y no solo por la dicha contradicion se halla excluyda de qualquiera accion que asi pudiera auer adquirido, sino por auer renunciado este remedio, pidiendo el año de 633. que se le adjudicasse en pago de su credito el molino de san Miguel, pues siendo asi que pudiẽdo como tal acreedora hazer instancia en que los bienes se vendiessen, y que de su precio se le hiziesse pago de su credito, despues de auerlo contradicho pidio la dicha adjudicacion, insolutum, que es otro de los remedios que tiene el acreedor para ser pagado de su credito en los bienes del deudor, vt aduertit glos. *in l. à Diuo Pio, §. si pignora,* verb. *addicantur, ff. de re indic.* con que no pudo despues en perjuycio de don Luis de Cabrera variar el intento, pidiendo que se procediesse al remate en la postura y puja que don Luis tenia hecha el año de seisciẽtos y veinte y siete, apartãdose para este efeto de la contradicion que hizo: quia variatio non permititur in præiudicium tertij, *l. Stichum, §. fin. ff. de nouation.* Ias. *in l. si quis agere, n. 2. C. de codicil.* & electo vno remedio, non debet

quis

quis ad aliud recurrere, *l. quod in hæredem, §. eligere, de tribut. act. l. nemo, §. quoties, de reg. iur.* Bart. *in l. eum qui certarum, §. fin. ff. de verb. oblig.* Surd. *cons.* 111. *num.* 6. *lib.* 1. Gratian. *discept. forens. tom.* 3. *cap.* 546. *num.* 34. Y con solo auer pedido la dicha adjudicacion, siẽdo este pedimiento contrario a la venta de los bienes, fue visto renunciar, y remitir el derecho q̃ podia tener por la postura para que se procediesse al remate, ad tradita *in cap. solicitudinem, de appellation.* & per Ias. *in l. patre furioso, num.* 17 *ff. de his qui sunt sui vel alien. iur.* & per alios plures, quos refer Cæsar Barz. *decis.* 49. *num.* 35. y renunciado este derecho, no pudo despues valerse del, cum satis trita sit iuris regula renuntiãti ad actionem, & ius renuntiatum regressum non dari, *l. Herennis, ff. de euiction. l. fin. C. de remis. pign. l. quæritur, §. si venditor, ff. de edil. ædict.*

9 ¶ Y esto procede mas sin controuersia, con auer pedido Alonso Rodriguez de Frias como administrador de los bienes de Esteuan Lopez de Cabrera, y acreedor a los del dicho Marques dõ Iuan Ramirez de Guzman, que se le adjudicassen dos molinos en pago de su credito, y auerlo cõsentido la dicha doña Eluira: porque si bien todos los bienes del Marques le estauan obligados, y hipotecados, para de su valor y precio ser pagada esta acciõ y derecho que assi tenia contra estos dos molinos, fue visto remitirlo, y renunciarlo con el dicho cõsentimiento, iuxta notata *in l. si debitor, §. si in venditione, & in l. sicut, §. si voluntate, ff. quib. mod. pign. vel hypoth.* Dec. & Cagnol. *in l. creditor, ff. de reg. iur.* Negusant. *de pignor. p.* 6. *memb.* 3. *num.* 12. ipsemet Cæs. Barz. *decis.* 94. *n.* 15.

10 ¶ La qual eleccion assi hecha por Alõso Rodriguez de Frias, aunque doña Eluira de Cordoua no la consintiera nõ la pudiera resistir, porque en la sentencia de graduacion de los acreedores a los bienes del Marques està preferido, y mandado pagar primero que doña Eluira de Cordoua Esteuan Lopez de Cabrera, y al acreedor es licito, ex mul-

tis

tis bonis sibi obligatis eligere, in quibus creditum suum consequi velit, *l. Moschis*, vbi Bart. *nu.* 1. *ff. de iur. fisc. l. creditoris, ff. de distract. pignor.* latè alios citat D. Couarr. *lib. 3. varia. cap. 7. num.* 7. Petr. Surd. *decis.* 44. *num.* 6. Gratian. *discept. forens. tom.* 1. *cap.* 38. *n.* 4. Y como primero acreedor est etiam potior in re, *cap. qui prior, de reg. iur. in* 6. *l. qui generaliter, ff. qui potior. in pignor. hab.* Y este pedimiento que assi hizieron el año de 633. doña Eluira de Cordoua, y Esteuan Lopez de Cabrera, para que de los bienes del Marques, que andauan en almoneda desde el año de 610. se les adjudicassen, insolutũ, los dichos molinos, es ajustado a la contradicion que se hizo por la dicha doña Eluira, y el Marq̃s del Algaua, y los albaceas de la Marquesa doña Ana de Toledo, para que no se procediesse al remate en la postura hecha por don Luis de Cabrera, diziendo, que los bienes valian mas de 40ɉ. ducados, no juzgando cõprador para ellos a don Luis de Cabrera, por no auerlos puesto en mas que 28ɉ. ducados; porque los mesmos efectos obra no hallar comprador para los bienes executados, o no dar por ellos su justo valor y precio, secundum gl. *in d. l. à Diuo Pio, §. si pignora*, & ibi Alex. & Paul. *ff. de re iudic. & l.* 2. *C. si in caus. iud.* que en este caso el acreedor puede pedir, quod adiudicentur sibi bona in solutionem sui debiti, & expensarum taxata pro vero valore, & vera eorum æstimatione, de quo est text. *in l. fin. tit.* 27. *p.* 3. & probat Rebuf. *de liter. obligator. art.* 12. *glos. vnic. num.* 16. Azebed. *in l.* 19. *tit.* 21. *lib.* 4. *recop. num.* 129. Rodrig. *de execution. cap.* 6. *n.* 44. *in fin.*

11 ¶ Item, el contrato que se celebra en la publica subhastacion de los bienes que se venden para pagar acreedores, no es vẽta perfecta hasta que se haze el remate, y se entregan los bienes al comprador, porque con el pregon solo se ofrece vẽder al que mas precio diere por los bienes; y el q̃ haze postura solo se dispone cõprar segun el ofrecimiẽto, y assi todo lo que se haze en la subhastacion es disponerse los contrayentes para celebrar la vẽta

por

por el remate, Bald. *cons. 393. lib. 4. nu. 2.* in illis verbis: *Concedo tamen, quod iste contractus est præambulus ad futuram venditionem fiendam purè, & plenè, quia ita agitur inter partes, nam in incantu apponuntur verba futuri temporis, scilicet, quicumque tantum promiserit vnde vendetur. Vnde non statim videtur facta venditio, sed fiēda, C. de contrah. empt. l. sed in emēdis,* con que al ponedor es licito el arrepentimiēto en su postura, y reuocar el ofrecimiēto en ella hecho antes del remate, vt notat Bart. in l. licitatio, nu. 4 ff de public. & vectigal. ibi: *Sed si quis vellet pœnitere, ante quam aliquis alius promittat, certè potest, & sicut publicè mercatū facit, ita publicè reuocet.*

12 ¶ Y aun despues de hecho el remate, hasta ser passado el termino que tiene el deudor para impedir la venta, ofreciēdo la paga a sus acreedores, defienden Lasart. de gabellis, cap 7. n. 57. Azebed. in l. 1. tit. 17. lib. 9. recop. n. 133. Rodrig. de execut. c. 6. n. 40. que no està perfecta la venta, ni se deue el alcauala que se causa de las ventas y enagenaciones: his verbis: *Facta hac iudiciali venditione virtute sententiæ de remate, vt diximus nō statim debeatur prædicta gabella, vsque dum bonorum illorū possessio per emptorē capiatur, namque prædicta iudicialis venditio, non statim contracta, & perfecta est, cum res addicentur pluris licitanti per sententiam iudicis, vt tunc debeatur gabella: ratio ea enim est (quæ ab ipso assignatur Lasarte) quia debitor ille, in cuius bonis facta est executio pœnitere poterit interim, & à venditione rerū suarum facta recedere soluto debito creditori, vel emptori.* Y siendo esto assi, licito ha sido a don Luis de Cabrera reuocar su postura, pues por ella si biē ofrecio comprar en los 28U. ducados que puso los bienes, no quedò celebrada venta ni contrato de que no se pudiesse arrepentir antes de el remate, y ser entregado en los bienes, como es licito en todo contrato innominado antes de ser cumplida la causa a que se ordena la promessa, l. dedi, §. 1. l. si pecuniam, ff. de condition ob causam, Manti. de tacit. & ambig. conuentio. lib. 1. tit. 8. à n. 20. Ant. Fab. decad. 45. erro. 9. n. 6. y pues

 los

los acreedores, y doña Eluira con su contradicion, impidieron se hiziesse el remate a don Luis de Cabrera en el dia que le estaua asignado, sufran con paciencia si algun daño sienten en que aya mudado intento, porque lo que assi hizieron no ha de prejudicar a don Luis, cum sit notum in iure, quod factum vnius nõ debet alteri nocere, l. si vnus, §. ante omnia, ff. de pact. l. de pupillo, §. si plurium, ff. de noui oper. nuntia. l. non debet alteri, ff de regu. iur. & quod factum propriũ nemo impugnare potest, l. post mortem, ff. de adoptio. l. & per fundum, ff. de seruitu. rust. prædio. cum vulg. ad quæ plura adducit Aug. Barb. axiom. iur. 93. n. 21. & 23.

13 ¶ Hallòse libre D. Luis de Cabrera de qualquiera obligacion en que pudo quedar por su postura, con no auerse hecho el remate el dia 8. de Setiembre, que para el estaua asignado por la contradicion que queda dicho hizierõ los acreedores: porque si en la postura se considera obligaciõ irreuocable, in qua non habeat locum pœnitentia ex parte licitatoris, esta obligacion es reciproca en en el juez y partes, a cuya instancia tiene ofrecido vender al mayor ponedor, para que aya de hazer el remate precisamente en el dia asignado: quia correlatiuorum idem est iudicium, & eadem disciplina, & dispositum in emptore, procedit etiam in vẽditore, l. fi. ff. de acceptilatio. l. fi. C. de indict. viduit. tollend. l. si quis seruo, C. de furt. l. 1. C. de trãsactio. & multis adductis ipsemet Aug. Barbos. axim iur. 61 à numer. 1. y faltando por su parte el cumplimiento desta obligacion, no se puede apremiar al que hizo la postura, que compre passado el dia en que el remate se auia asignado, como no pudiera el comprador pedir se le otorgasse venta, no pagando todo el precio el dia en que destinò la paga, si passado mucho tiempo la ofreciesse, l. si ita quis 135. §. Seya, ff. de verb. obli. vbi dicitur, quod qui promisit vẽdere intra certum tempus, si intra illud partem pretij recipit, nõ cogitur post tempus venditionẽ facere, licet totum pretiũ offeratur, &

probat

probat Iaſ.ibidem num.9 his verbis: *Si emi rem à te pacto in continẽti appoſito, quod debeam tibi ſoluere pretium intra certum tempus limitatum ſi non ſolui, nec obtuli pretium intra illud tempus, & vltra illud lapſum eſt poſteà multum temporis, ſi poſteá volo ſoluere non debeor audiri, licet tua non interſit, nec tu cogeris amplius vendere, nec tradere, quia poſt elapſum multum temporis videtur receſſum à contractu*: & notat Petr. Surd.conſ.52. num.44.& Gratian.diſcept.forenſ. tom.4 c.748. num.31. & quod lapſus temporis tacitam contineat renuntiationẽ, dicit Bald.in l.1. & in l. ſi ego, ff.de negoc.geſt.Tiraq de retract.conſang.§.3 gl. 4.num.2.ipſemet Petr.Surd.deciſ 189.num 8.& deciſ.203.à nu.1.& ipſemet Gratian. tom.2. cap. 321.n.20.

14 ¶ De aqui ſe infiere quanta ſea la obligaciõ en que eſtà el juez a no conſentir que ſe dilate el termino aſsignado para el remate, vt adnotarunt gl.in l.ſi tempora, C.de fid.inſtrumen.& iur. haſtæ fiſc.lib. 10.& ibi Platea Auil. in cap.32. Prætor, gloſ. *de pujar*, numer.14. Gutierr. de gabell.q.153. num 17. porque ſeria hazerle autor de fraudes y engaños, quæ in ſubhaſtatione ab executore minimè committi debẽt, text.in l.ſi quos, C.de reſcind. venditio.ibi: *Nec ſub nomine ſubhaſtationis publicæ locus fraudibus relinquatur*, & notat Iodocus Brugenſ. de ſubhaſtatio.cap.3.num 3. ſi eſtuuiera en voluntad del deudor, ò de los acreedores de los bienes no hazer el remate en el dia para el aſsignado, no teniendo libertad el comprador a reuocar la poſtura hecha en el dicho termino, lo qual no permite la equidad, ni el rigor del derecho, cum contractus debeat eſſe obligatorius, hinc inde, l.Iulianus, §.ſi quis, ff de action empt.l.ſi cum dies, §.penult. ff.de recept.arbit.l.Labeo, ff.de verb.ſignif..l. fin ff de acceptilation. & ex pluribus Aug. Barb. axiom. iur.57.a cuya igualdad en la obſeruancia y execucion deue eſtar atento, como miniſtro y executor de la juſticia, quæ nulla maior eſt quam pacta ad vnguem ſeruari, l.1.l.iuris gentium, §. Prætor ait,

ff.de

ff. de pactis, l. 1. ff. de constitu. pecu. l. 1. §. si conuenerit, ff. de posit. ipsemet Aug. Barb. post multos, axiom. iur. 173. à numer. 1. y ser la obligació primera del juez, aduersus iniquitatem suum officium impartiri, Marsil. cons. 16. n. 38. Menoch. de arbitr. lib. 1. q. 68. n. 50.

15 ¶ Y quando don Luis de Cabrera no se hallara libre de su postura por lo asi hecho en la cõtradicion y prorogacion del remate, el tiempo le ha dado plena libertad della: porque si bien nõ est modus tollendæ, nec inducẽdæ obligationis, l. obligationem, §. placet, ff. de actio. & obligatio. altera, muda, y destruye la forma y ser a todas las cosas, Properci. lib. 3. de pyramidib.

Annorum aut ictu pondera victa ruent.

Et Martial, lib. 9. epigrama 50.

Quid non longa dies, quid non consumitis anni.

Y toda promesa y conuencion, intelligitur rebus sic stantibus, & in eodem statu manentibus, l. continuus, §. cum quis, ff. de verb. oblig. l. quod seruus, ff. de condit. ob caus. l. quæro, §. inter locatorem, ff. locati, & ex multis exornat Aug. Barb. axiom. iur. 57. num. 6. y los bienes a que hizo la puja dõ Luis, ni se hallan en el estado que tenian el año de 627. ni los 28U. ducados que ofrecio en moneda de bellon tienen de presente la estimacion que tenian en aquel tiempo: porque por confession de los acreedores los bienes valian 40U. ducados, a que correspondian sus frutos y rentas, y de presente estan estimados en menos 27U. ducados (con los vicios y contradiciones que cõtra los aprecios tiene opuesto don Luis de Cabrera) y sus rentas no correspõden a 18U. y por esta mudança, a que el tiempo tiene sugeto el precio de las cosas en los casos q̃ vno a otro se halle obligado comprar ò vender, qualquiera dilatada rebeldia en efetuar la venta basta para disoluer la obligacion, l. qui Romæ, §. cohædes. ff. de verb. oblig. Bart. in l. codicillis 91. §. instituto, num. 6. ff. de legat. 2. & post Odofred. Iacobi. Rebuf. in l. 1. C. de metalarijs, lib. 11. & Surd. cõs.

205.

205.numer.19.lib.2.probat Stephan.Gratian.discept.forens.tom.1.cap.149.n.21. vbi adducit rationem: *Quia debet esse promptus in emendo, ex quo rerũ pretia mutãtur tempore, l. pretia rerũ, ad leg. Falcid. prout in specie concludit Freccia, de sub fœudis, tit. de auctorit. Baron. in auctor. num.38. col.1. vers.3. intellige, vbi quod mora committitur per lapsum vnius hebdomadæ, imò aliquando vnius diei.*

16 ¶ Y siendo asi que contradixeron los acreedores el remate, por dezir q̃ los bienes valian mas que los 28ꝟ. ducados en que los tenia puestos don Luis de Cabrera, porque se ha minorado su estimacion y valor, no deuen pedir que don Luis cumpla su postura, pues no lo pidieran si conseruaran el estado que tenian el año de 627. o el tiempo les huuiera dado mas valor, cum non debeat quis petere id, cuius contrarium in casu contrario non fuisset postulaturus, text. in l. penult. C. de solution. Gribell. decis. Dolan. 36. nu. 5. ibi: *Quarto naturalis ratio hoc dictat, vt quis petere non debeat, cuius contrarium in casu contrario non fuisset postulaturus*, Sigism. Scaccia, de commerc. §.2. glos.5. n.151. *Et huic doctrinæ bene associari potest morale illud, & Catholicum præceptum, quod non debet quis ab alio requirere, quod ipse nollet per alium à se requiri, quia quod tibi non vis alteri ne feceris, l.1. & ibi Paul. de Castr. n.3. ff. de solution.*

17 ¶ Item, la estimacion de la moneda de bellon es mayor de presente que la que tenia el año de 627. porque en aquel tiempo ya corria la voz de la mudança que tuuo el año siguiente de 628. y este temor, como es notorio, hazia que se estimasse en poco la moneda, y que creciesse el valor de las cosas que se vendian, siendo muchos a comprar, y pocos a vender, temiẽdo todos que la baja hallasse la moneda en su poder efectos proprios de tales accidentes, como lo notò Ioan. Neuizan. consl.49. num.16. *Si voluero aliquid emere à mercatore cum illa pecunia, ipse sciens imminere ipsius diminutionem, vel negabit habere merces, quas peto, vel carius vendet*, y al paso que ha faltado la moneda, ha crecido su estimacion,

cion, y ha bajado el precio de las cosas que cõ ella se compran: porque si bien el valor le recibe del Principe, qui suam in tali nummo sculpit auctoritatem, Sot. de iust. & iur. lib. 3. q. 5. art. 3. fol. 228. su estimacion, en quãto al vso de los hombres, crece y mengua, segun la abundãcia, o falta que della corre, Fr. Ludouic. Lop. instructor. negotiant. lib. 2. cap 9 vers. *Tertio*, in illis verbis: *Notasse opere pretium est cum Mercato, de cambijs, cap. 7. solam illam generalem abundantiam, & penuriam pecuniæ variare pretiũ, idest, æstimationem accidentalem*: & idem notat Scacc. de commerc. §. 1. q. 4. nn. 28. y asimismo el precio de las cosas siendo muchos ò pocos los compradores, D. Couarr. lib. 2. variar. cap. 3. num. 5. Nauarr. in Manual. cap. 17. de vsur. nu 294. & in cap. nauiganti, num. 51. & alijs adductis idẽmet Scacc. d. §. 1. q. 5. nume. 65. con que no es possible ajustar en el estado presente la postura de don Luis al que tenian los bienes, y la moneda con que ofrecio pagar su precio el año de 627.

8 ¶ No solo han mudado el estado los bienes en su bondad, valor, estimacion, y rentas, sino asimismo faltan, y no estan en ser algunos de los cõprehendidos en los despachos, que para ser pregonados hizo Bartolome Martinez Rubio, que son los referidos supra nnm. 1. porque la postura que hizo el Marques del Algaua, que fue la que mejorò don Luis de Cabrera comprehendio todos los dichos bienes en precio de 26U. ducados, con que el contrato fue vno, y asi faltando qualquiera parte de los dichos bienes, no puede ser obligado el comprador a que reciba los bienes que estan en ser, y pague el precio, l. cum eiusdem, l. si plura, ff. de ędil. ædict. l. quod sæpe, §. in his, ff. de contrahẽ. empt. l. in bello, §. vlt. ff. de captiu. & postlim. reuers. l quod si vno, ff. de in diem addiction. & pluribus adductis, probant Tiraq. de retract. lignag. §. 23. gl. 1. n. 2. & Mantic. de tacit. & ambig. conuẽtion. lib. 2. tit. 3. num. 12. Anton. Gom. variar. tom. 2. cap. 11. numer. 16. vers. *Quartus effectus*, aunque el

ven-

vendedor ofrezca satisfazer el interes y daño de la parte que no entrega, Ruin.conf.141. num.3.vol. 1.Petr.Surd.conf.13.num.26.ibi: *Sed si emptor vellit emptionem in totum rescindere non impedietur venditor offerendo illius partis interesse*, & post eos, & alios, idem defendit Menoch.conf.1105.n.23.

19 ¶ A que no satisfaze pretender la parte de doña Eluira, que el año de 627. quando don Luis de Cabrera hizo su puja no estauan en ser, ni en la administracion de los bienes del Marques dō Iuā Ramirez de Guzman los bienes que faltan de los comprehendidos en la postura del Marques don Luis: porque Bartolome Martinez Rubio en los despachos que hizo para los pregones, cumpliendo lo que era necessario para hazer legitima la subhastacion, y escusar diferencias y litigios en quales y quantos fuessen los bienes q̄ se vendiā, los expresso cō especialidad todos ellos (como lo aduierte) al executor de tales subhastaciones, Iodoc. Brugel.de subhastat. c.4.n.19. *Praeterea animaduerte res immobiles per subhastationem, aut quouis alio etiā modo, tam vendendas, quam venditas, ac terminum debere in instrumēto literis decurionalibus* (vulgo, scabinalibus) *aut parium curiae per earum quantitates, qualitates, loca, latera, & fines, vt signanter Vlpiano I.C. placuit, in l. forma, ff. de censib. nec non, Scaebol. I.C. in l. Titius haeres, §. fin. ff. de action. empt. ita confidenter ponit Specul. in tit. de emption. & vendition. §. 1. vers. si ita, quod passim practici omnes omnibus in curijs, ac foris insequuntur saltem obseruare, quam maximè student, & nituntur, quod indubiè controuersiae omnes, cōcertationes, discrepationes, rixae, necnon omnis generis discordiae facilè debitabuntur*: y a todos ellos hizo la postura el Marques, con que quedò reciproca la obligacion de auerle de entregar todos los dichos bienes teniendo efeto la venta y remate, y en el comprador de pagar el precio enteramente.

20 ¶ Y aunque don Luis de Cabrera en su puja no expresso los bienes, siendo assi, que por ella no celebraua nueuo contrato para la venta y remate

que

que se le auia de otorgar, sino solo mejorò las condiciones a la postura hecha por el Marques, por la dicha puja y mejora no alterò, ni mudò la forma y substancia de la primera postura, l. penult. ff. de Senatorib. l. si cum, §. 1. ff. de exercitor. act. ibi: *Hoc enim edicto non transfertur actio, sed adijcitur,* l. falsa, §. 1. ff. de condition. & demonstrat. l. si proprietati, ff de iur. dot. vbi dotis augmentum eadem dos dicitur, non noua, l. 4. §. ex conuentione, ff. de re iudic. vbi dicitur cum aliquid accesserit rei iudicatæ non est à re iudicata recessum, & ex pluribus alijs probat Tiraq. de retract. conuention. in fin. n. 167.

21 ¶ Y si los bienes no estauan en ser quando don Luis de Cabrera hizo la puja, las partes a cuya instancia se admitio le deuieron hazer sabidor del estado que tenian, y que les faltauan de los comprehendidos en la primera subhastacion y postura del Marques, por ser assi que el vendedor tenetur specialiter certiorare emptorem de qualitate rei venditæ propter quam emptor minoris esset empturus, l. quæro, ff. de action. empt. cuius verba sunt: *Quæro si quis ita fundum vendiderit vti venundatum esse videatur, quod intra terminos ipse possedit, sciens tamen aliquam partem certam se non possidere, non certiorauerit emptorem, an ex empto iudicio teneatur, cum hæc generalis adiectio ad ea, quæ specialiter nouit, qui vendidit, nec excepit, pertinere non debeat, ne alioquin emptor capiatur, qui fortasse si hoc cognouisset, vel empturus non esset,* & post Surd. cons. 13. num. 38. Alexand. cons. 63. n. 1. lib. 6. Cagnol. in l. qui cum alio, ff de reg. iur. probat Menoch cons. 1178. num. 10. *Hanc qualitatem emptor perquirere, & indagare non tenetur cum venditor ipse obligatus sit certiorem reddere emptorem vitij, & omnium qualitatum ipsius reddere.*

22 ¶ Demas que los acreedores se hallan biẽ cautelados para que los bienes se vendan por su justo valor, con estar mandado a su instancia y pedimiento que se pregonen por menor, y se admitã las posturas que assi estan hechas, que es el medio mas seguro, para que en la subhastacion suba el

precio de las cosas que en ella se venden, como lo notò Papon.lib.18.tit.6.de subhastation.arrest.16. *In subhastationibus obseruari debet, ne plures res immobiles simul, sed separatim vendantur, vnus quippe fundum quendam habere vellet, quem alius habere nollet, & quilibet affectat eum, qui sibi confinis est, l. si cui fundus, ff. de legat. 2. & ita iudicatũ fuit Arresto Parisiens. anno* 1383. De que parece se justifica el intento de don Luis, vt speremus, Deo annuente, in eius fauorem iudicandum. Salua in omnibus D.C.V.D. cui omnia summito.

Lic. Manuel Ruiz de Aguado.